

Nyt fra Klagenævnet for Udbud og Landsretten

Peter Dann Jørgensen

Bender von Haller Dragsted

**Dansk Forening for Udbudsret
Odense 21. januar 2009**

Program

- KLFU af 19. december 2008, UAB Baltic Orthoservice mod Ringsted Kommune
- KLFU af 7. januar 2009, MFI Office Solutions Ltd. mod Udenrigsministeriet
- KLFU af 9. januar 2009, C.C. Brun Entreprise A/S mod A/S Storebælt (erstatning)
- KLFU af 12. januar 2009, Jysk Erhvervsbeklædning ApS mod Hjørring Kommune (erstatning)
- Opsættende virkning
- ØL dom af 22. december 2008, Centralforeningen af Taxiforeninger i Danmark mod Region Sjælland
- ØL: B-1650-08, SKAT, Hovedcentret mod Magnus Informatik A/S
- ØL: B-1649-08, J:H: Schultz Information A/S mod SKAT, Hovedcentret (erstatning)



Kendelser

- KLFU af 19. december 2008, UAB Baltic Orthoservice mod Ringsted Kommune
 - Klagen har været behandlet på skriftligt grundlag
 - Offentligt udbud af rammeaftale angående levering af kropsbårne hjælpemidler
 - Indklagede har overtrådt § 6 a, stk. 2, i bekendtgørelse nr. 937 af 16. september 2004, med senere ændringer, om fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige vareindkøbskontrakter, offentlige tjenesteydelseskontrakter og offentlige bygge- og anlægskontrakter ved **ikke med det hurtigst mulige kommunikationsmiddel at underrette tilbudsgiverne om tildelingsbeslutningen, idet indklagede den 14. maj 2008 underrettede tilbudsgiverne om beslutningen pr. brev.**
 - Kendelsen understreger vigtigheden af, at ordregiver underretter tilbudsgiverne så hurtigt som muligt, og at denne underretning sker med det hurtigste kommunikationsmiddel.



Kendelser

- KLFU af 7. januar 2009, MFI Office Solutions Ltd. mod Udenrigsministeriet
 - Begrænset udbud af hardware til brug for det kenyanske sundhedsministerium – to leverandører afgiver tilbud
 - Den forbigåede tilbudsgiver klager og **får medhold** i overtrædelse af 4 (1-4) påstande om overtrædelse af art. 2. ligebehandling og gennemsigtighed i forskellige forhold
 - Klager **får ikke** medhold i påstand 5, 6, 7 der vedrører den gennemførte tilbudsvurdering
 - Der anvendes en evalueringsmodel der er anført i udbudsbetingelserne, hvoraf fremgår, at hvis et tilbud ikke opnår 80 point i forhold til de specificerede tekniske krav i forbindelse med tilbudsvurderingen, er tilbuddet ukonditionsmæssigt (en model Kommissionen anvender), hvilket KLFU mener er i overensstemmelse med art. 2. Ligebehandling og Gennemsigtighed.
 - Ved brug af denne model er der risiko for, at ordregiver ikke tydeligt angiver sine mindste krav til den tekniske del af anskaffelsen, i det der lægges op til en skønsmæssigvurdering af tilbuddets egnethed.
 - Klager **får medhold** i annullations påstanden (8)



Kendelser

- KLFU af 9. januar 2009, C.C. Brun Entreprise A/S mod A/S Storebælt (erstatning vedr. KLFU 2. oktober 2008)
 - Sagen er behandlet på skriftligt grundlag
 - Udbud efter tilbudsloven vedrørende projektering og opførelse af en bygning, tildelingskriteriet var ØMFT, 5 tilbud indeholder forbehold, ordregiver vælger i strid med tilbudslovens ligebehandlingsprincip at forhandle med to efter § 11. Kunne have valgt at benytte § 12 om underhåndsbud.
 - Krav om negativ kontraktinteresse på 450.000 kr.
 - KLFU udtaler, at ordregivers forhandlinger med den der fik kontrakten, er en overtrædelse der indebærer et erstatningsansvar over for klager. På samme grundlag er forhandlingerne med klager en overtrædelse af tilbudsloven.
 - Indklagede havde derfor været forpligtet til at undlade at tage begge disse tilbud i betragtning og kunne ikke lovligt forhandle med disse.
 - På dette grundlag er der ingen årsagsforbindelse mellem overtrædelsen og klagers udgifter til tilbudsudarbejdelsen.
 - Indklagede frifindes.



Kendelser

- KLFU af 12. januar 2009, Jysk Erhvervsbeklædning ApS mod Hjørring Kommune (erstatning vedr. KLFU 14. februar 2008)
 - Sagen er behandlet på skriftligt grundlag
 - Udbud efter udbudsdirektivet vedr. beklædning
 - Krav om negativ kontraktinteresse på 139.016 kr.
 - Indklagede har erkendt, at overtrædelserne af udbudsreglerne indebærer, at indklagede er erstatningsansvarlig efter reglerne om negativ kontraktinteresse.
 - Erstatningen fastsættes til 75.000 kr.



Kendelser

- Opsættende virkning
- Klagenævnet skal derfor – i forhold til hver enkelt af de påstande, som klageren på dette stadium af sagen må antages at have nedlagt - på det foreliggende, foreløbige grundlag vurdere, om
 - 1) ”klagen har noget på sig” eller umiddelbart synes håbløs for klageren (”Fumus boni juris”), og
 - 2) om der foreligger uopsættelighed, det vil sige, om det er nødvendigt at tillægge klagen opsættende virkning for at afværge et uopretteligt tab for klageren. Desuden skal Klagenævnet
 - 3) foretage en interesseafvejning.



Kendelser

- Opsættende virkning – brev modtaget 7. januar 2009

Sag: Kirudan A/S mod Indkøbscentral Nordsjælland

Den 4. oktober 2008 indgav Kirudan A/S klage til Klagenævnet over Indkøbscentral Nordsjælland.

Den 17. oktober 2008 besluttede Klagenævnet, at klagen skal have opsættende virkning. Det påhvilede herefter indklagede at standse udbudsproceduren, således at der bl.a. ikke blev truffet beslutning om, hvem der skal indgås kontrakt med.

Ved skrivelse af 17. december 2008 har advokat Rene Offense meddelt, at indklagede har besluttet at annullere udbudet iværksat ved udbudsbekendtgørelse af 29. maj 2008 (EU-udbud 2008/S 105-140871). Det er endvidere oplyst, at dette er meddelt de 3 tilbudsgivere ved skrivelse af 17. december 2008.

Ved skrivelse af 5. december 2008 har landmere jur. Peter Dan Jørgensen meddelt, at klageren tilbagekalder klagen og begrundet denne afgørelse.

Klagenævnet har på baggrund af disse oplysninger besluttet ikke at behandle klagen. Klagenævnet tilbagekalder samtidig sin beslutning af 17. oktober 2008 om at tillægge klagen opsættende virkning.



Landsretten

- ØL dom af 22. december 2008, Centralforeningen af Taxiforeninger i Danmark mod Region Sjælland

Landsretten finder således ikke, at der består en generel pligt til at ophæve en i strid med EU-udbudsreglerne indgået aftale, ligesom landsretten ikke finder, at Rådets direktiv 2007/66/EF af 11. december 2007 om ændring af Rådets direktiv 89/665/EØF og 92/13/EØF, hvorefter aftaler indgået i strid med EU's udbudsregler i visse særlige tilfælde skal anses for at være uden virkning, kan finde anvendelse i denne sag, idet direktivet endnu ikke er trådt i kraft i Danmark. Landsretten har ikke herved taget stilling til, om aftalen ville være uden virkning, såfremt direktivet var trådt i kraft.

Landsretten

- ØL: B-1650-08, SKAT, Hovedcentret mod Magnus Informatik A/S
ØL: B-1649-08, J:H: Schultz Information A/S mod SKAT,
Hovedcentret (erstatning)

KLFU af 4. december 2007, Magnus Informatik A/S mod SKAT

– *”Så kom der en ”modpart” mere”*



Kontaktoplysninger

- Bender von Haller Dragsted www.bvhd.dk
- Udbudsretligt nyhedsbrev
 - www.bvhd.dk/nyhedsbrev-tilmelding

Peter Dann Jørgensen

- Telefon: 72 24 12 12
- Direkte telefon: 32 71 34 21
- Mobil telefon: 40 54 74 96
- E-mail: pdj@bvhd.dk

